



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΣΟΔΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ταχ. Δ/ση : Αριστογείτονος 19
Ταχ. Κώδικας : 176 71 - Καλλιθέα
Τηλέφωνο : 213 1604 529
ΦΑΞ : 213 1604 567

Καλλιθέα 24/11/2015

Αριθμός απόφασης: 4535

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ

Έχοντας υπ' όψη:

1. Τις διατάξεις :

α. Του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (ΦΕΚ Α' 170), όπως ισχύει.

β. Της παρ. 3 του άρθρου 47 του ν. 4331/2015 (ΦΕΚ Α' 69).

γ. Του άρθρου 59 του π.δ. 111/2014 (Α' 178) «Οργανισμός του Υπουργείου Οικονομικών».

δ. Του άρθρου 6 της αριθμ. Δ6Α 1058824 ΕΞ 2014 (ΦΕΚ Β' 865, 1079 και 1846) Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών «Ανακαθορισμός της εσωτερικής διάρθρωσης και των αρμοδιοτήτων οργανικών μονάδων της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και μετονομασία ορισμένων από αυτές», όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

ε. Της ΠΟΛ 1002/31.12.2013 Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Εσόδων (ΦΕΚ Β' 55/16-1-2014) «Εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Ειδική Διοικητική Διαδικασία – Ενδικοφανής προσφυγή), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει από 1/1/2014 και καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών (πρώην Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης) της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής».

2. Την ΠΟΛ 1069/4-3-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών.

3. Την αριθμ. Δ.Ε.Δ. 0012895 ΕΞ 2014/09.04.2014 (ΦΕΚ 975 / τ. Β' / 17.04.2014) Απόφαση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Επίλυσης Διαφορών.

4. Την από 8/07/2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανή προσφυγή της του , Α.Φ.Μ.:, κατοίκου , οδός, κατά των παρακάτω πράξεων:

α) της με αριθ. /13-02-2012 Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. (π.δ. 186/92) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νίκαιας, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της ομόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία: « » και Α.Φ.Μ. :....., πρόστιμο συνολικού ποσού 2.759.030,00 €, για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2000-31/12/2000. β) της με αριθ. /13-02-2012 Απόφασης Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. (π.δ. 186/92) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νίκαιας, με την οποία επιβλήθηκε σε βάρος της ομόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία: « » και Α.Φ.Μ. :....., πρόστιμο συνολικού ποσού 819.302,00 €, για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2001-31/12/2001, και τα προσκομιζόμενα με αυτήν σχετικά έγγραφα.

5. Τις με αριθμό /13-02-2012 και /13-02-2012 Αποφάσεις Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. (π.δ. 186/92) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νίκαιας, με τις οποίες επιβλήθηκε πρόστιμο σε βάρος της ομόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία: «.....» και Α.Φ.Μ.:....., για τις διαχειριστικές περιόδους από 01/01/2000 μέχρι 31/12/2000 και από 01/01/2001 μέχρι 31/12/2001 αντιστοίχως , των οποίων ζητείται η ακύρωση.

6. Τις απόψεις της ανωτέρω φορολογικής αρχής.

7. Την από 24/11/2015 εισήγηση του Α3 τμήματος της Υπηρεσίας μας.

Επί της από 8/07/2015 και με αριθμό πρωτοκόλλου ενδικοφανούς προσφυγής της του , Α.Φ.Μ.: και μετά την μελέτη και την αξιολόγηση όλων των υφιστάμενων στο σχετικό φάκελο εγγράφων και των προβαλλόμενων λόγων της ενδικοφανούς προσφυγής, επαγόμαστε τα ακόλουθα :

Περιγραφή προσβαλλόμενων πράξεων

α) Με τη με αριθ. /13-02-2012 προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. (π.δ. 186/92) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νίκαιας, επιβλήθηκε σε βάρος της ομόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία: « » με Α.Φ.Μ. :....., πρόστιμο συνολικού ποσού 2.759.030,00 €, για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2000-31/12/2000 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 , 9 και 24 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2 §1, 7 §1, 11 §1, 12 §1, 18 §2 & 9, και 30 § 4 & 5 του Κ.Β.Σ. (π.δ. 186/92) .

Η παράβαση αφορά τη λήψη εκατόν πενήντα τριών (153) εικονικών (σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 19 του ν. 2523/97) φορολογικών στοιχείων (Δελτίων Αποστολής –Τιμολογίων Πώλησης, Τιμολογίων Πώλησης), συνολικής καθαρής αξίας 470.448.630 δρχ. ήτοι,εκατόν είκοσι εννέα(129) φορολογικά στοιχεία από την επιχείρηση «..... με Α.Φ.Μ. :..... » και είκοσι τέσσερα (24) φορολογικά στοιχεία από την επιχείρηση « με Α.Φ.Μ. :..... ».

β) Με τη με αριθ. /13-02-2012 προσβαλλόμενη Απόφαση Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. (π.δ.186/92) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νίκαιας, επιβλήθηκε σε βάρος της ομόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία: «» με Α.Φ.Μ. :....., πρόστιμο συνολικού ποσού 819.302,00 €, για τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2001-31/12/2001 σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 5 , 9 και 24 του ν. 2523/1997 λόγω παράβασης των διατάξεων των άρθρων 2 §1, 7 §1, 11 §1, 12 §1, 18 §2 & 9, και 30 § 4 & 5 του Κ.Β.Σ. (π.δ. 186/92) .

Η παράβαση αφορά τη λήψη σαράντα οκτώ (48) εικονικών (σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 19 του ν. 2523/97) φορολογικών στοιχείων (Δελτίων Αποστολής –Τιμολογίων Πώλησης, Τιμολογίων Πώλησης), από την επιχείρηση «..... με Α.Φ.Μ. :.....» συνολικής καθαρής αξίας 139.864.020 δρχ. .

Σύντομο Ιστορικό

Κατόπιν ελέγχου που διενεργήθηκε από υπαλλήλους του Σ.Δ.Ο.Ε. (Περιφερειακή Διεύθυνση Αττικής), κατόπιν παραγγελίας της Ανακρίτριας του Α΄ Τμήματος Πρωτοδικείου Χαλκίδας, στην εταιρεία με την επωνυμία «.....» με Α.Φ.Μ. :....., συντάχθηκε η από 5/04/2004 έκθεση ελέγχου (εφαρμογής των διατάξεων του Π.Δ.186/92 Κ.Β.Σ.) των εφοριακών υπαλλήλων του Σ.Δ.Ο.Ε. Περιφερειακής Διεύθυνσης Αττικής ,, και Σύμφωνα με το περιεχόμενο της οποίας , η εν λόγω εταιρεία υπέπεσε στις παρακάτω παραβάσεις:

α) τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2000-31/12/2000 ζήτησε, έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της, εκατόν πενήντα τρία (153) εικονικά (σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 19 του ν. 2523/97) φορολογικά στοιχεία , ήτοι, εκατόν είκοσι εννέα(129) φορολογικά στοιχεία από την επιχείρηση «..... με Α.Φ.Μ. :..... » και είκοσι τέσσερα (24) φορολογικά στοιχεία από την επιχείρηση «..... με Α.Φ.Μ. :..... » , και

β) τη διαχειριστική περίοδο 01/01/2001-31/12/2001 ζήτησε, έλαβε και καταχώρησε στα βιβλία της σαράντα οκτώ (48) εικονικά (σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 19 του ν. 2523/97) φορολογικά στοιχεία, από την επιχείρηση «..... με Α.Φ.Μ. :.....».

Βάσει των διαπιστώσεων της ανωτέρω εκθέσεως ελέγχου, εκδόθηκαν από τον Προϊστάμενο της Δ.Ο.Υ. Κορυδαλλού σε βάρος της ομόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία «.....», οι με αριθμό /2004 & /2004 αποφάσεις επιβολής προστίμου των διαχειριστικών περιόδων από 1/1 – 31/12/2000 και 1/1 – 31/12/2001 αντιστοίχως, κατά των οποίων ασκήθηκαν οι από 29/09/2004 προσφυγές της ομόρρυθμης εταιρείας, οι οποίες συζητήθηκαν ενώπιον του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών (22° Τμήμα) .

Με τις με αριθμό /2010 & /2010 αποφάσεις του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών ακυρώθηκαν οι με αριθμό /2004 & /2004 αποφάσεις επιβολής προστίμου, λόγω παράβασης ουσιώδους τύπου της διαδικασίας εκδόσεως τους(μη τήρησης του δικαιώματος προηγούμενης ακρόασης) και αναπέμφθηκαν οι υποθέσεις στην αρμόδια ΔΟΥ Νίκαιας (λόγω μεταφοράς αρμοδιοτήτων της Δ.Ο.Υ. Κορυδαλλού) προκειμένου να τηρηθεί ο παραλειφθείς τύπος της προηγούμενης ακρόασης.

Ακολούθως σύμφωνα με τα οριζόμενα στις με αριθμό/2010 &/2010 αποφάσεις του Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών και κατόπιν της με αριθμό/17-01-2012 εντολής ελέγχου κατ' επανάληψη διαδικασίας, του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νίκαιας , κοινοποιήθηκε στο διαχειριστή της εταιρείας, του, η από 24/01/2014 κλήση προς ακρόαση, ο οποίος ανταποκρινόμενος στην ως άνω κλήση προς ακρόαση, υπέβαλλε την με αριθμό πρωτ./2012 έκθεση απόψεων. Στη συνέχεια συντάχθηκε η από 9/02/2012 έκθεση ελέγχου (εφαρμογής των διατάξεων του Π.Δ.186/92 Κ.Β.Σ.) κατ' επανάληψη διαδικασίας, της υπαλλήλου της Δ.Ο.Υ. Νίκαιας, βάσει των διαπιστώσεων της οποίας εκδόθηκαν οι ως άνω προσβαλλόμενες πράξεις κατ' επανάληψη διαδικασίας (οι με αριθμό/2012 και/2012 πράξεις επιβολής Προστίμου ΚΒΣ του Προϊσταμένου Δ.Ο.Υ. Νίκαιας) .

Η προσφεύγουσα του, με την ιδιότητά της ως ομόρρυθμος εταίρος της εταιρείας με την επωνυμία : «.....» με Α.Φ.Μ., με την υπό κρίση ενδικοφανή προσφυγή, ζητά την ακύρωση των παραπάνω πράξεων του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νίκαιας, προβάλλοντας τους παρακάτω λόγους :

Για το εμπρόθεσμο της προσφυγής

- *Μη έγκυρη επίδοση των κατ' επανάληψη της διαδικασίας εκδοθεισών καταλογιστικών πράξεων διότι : Η από 24/01/2012 κλήση προς ακρόαση κοινοποιήθηκε στην έδρα της ανωτέρω εταιρείας και στο διαχειριστή αυτής, ουδέποτε προς την προσφεύγουσα. Καθώς και οι ως άνω προσβαλλόμενες πράξεις κοινοποιήθηκαν μόνο προς τον ομόρρυθμο εταίρο (και μάλιστα ως αγνώστου διαμονής) και στην έδρα της ανωτέρω εταιρείας, ουδέποτε προς την προσφεύγουσα. Παρά το γεγονός ότι λόγω της λύσης της ως άνω ομόρρυθμης εταιρείας, υφίστατο υποχρέωση κοινοποίησης σε αμφότερους τους πρώην εταίρους αυτής.*
- *Η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα διότι έλαβε γνώση των προσβαλλόμενων πράξεων την 8^η/06/2015, όταν νομίμως εξουσιοδοτημένο υπό αυτής πρόσωπο μετέβη στη Δ.Ο.Υ. Νίκαιας.*

Λόγοι ακύρωσης

- *Αυθαίρετη, αναπαισιολόγητη και μη νόμιμη η κρίση περί εικονικότητας των φορολογικών στοιχείων στις από 5/04/2004 και 10/02/2012 εκθέσεις ελέγχου ,*
- *Παράνομη επιβολή ενιαίου προστίμου,*
- *Παραβίαση του Δικαιώματος της προηγούμενης ακρόασης,*
- *Παραβίαση της Αρχής της Αναλογικότητας*

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 70B του ν. 2238/94 (Κ.Φ.Ε.) ορίζεται ότι: « ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε ρητή πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη φορολογική αρχή, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή, με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της

Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων». Με τον όρο πράξη νοείται η εκτελεστή διοικητική πράξη.

Επειδή, με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 63 του ν. 4174/2013 (Κ.Φ.Δ.) ορίζεται ότι: « ο υπόχρεος, εφόσον αμφισβητεί οποιαδήποτε πράξη που έχει εκδοθεί σε βάρος του από τη Φορολογική Διοίκηση ή σε περίπτωση σιωπηρής άρνησης, οφείλει να υποβάλει ενδικοφανή προσφυγή με αίτημα την επανεξέταση της πράξης στο πλαίσιο διοικητικής διαδικασίας από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης της Φορολογικής Διοίκησης Δημοσίων Εσόδων». Με τον όρο πράξη νοείται η εκτελεστή διοικητική πράξη.

Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης 2α της υποπαραγράφου Α.5 της παραγράφου Α του άρθρου πρώτου του ν. 4152/2013 και της παραγράφου 1 του άρθρου 1 της απόφασης Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων ΠΟΛ.1209/2013 (Καθορισμός λεπτομερειών για τη λειτουργία της Υπηρεσίας Εσωτερικής Επανεξέτασης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων, την εφαρμοστέα διαδικασία και τον τρόπο έκδοσης των αποφάσεων αυτής), η άσκηση ενδικοφανών προσφυγών και η εξέτασή τους από την Υπηρεσία Εσωτερικής Επανεξέτασης (νυν Διεύθυνση Επίλυσης Διαφορών) προβλέπεται για πράξεις των φορολογικών αρχών που εκδίδονται από 1/8/2013.

Επειδή, οι προσβαλλόμενες πράξεις (οι με αριθμό .../13-02-2012 & .../13-02-2012 Αποφάσεις Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. (π.δ. 186/92) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νίκαιας) **εκδόθηκαν στις 13/02/2012**, ήτοι πριν από την 1/8/2013, η υπό κρίση ενδικοφανής προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη .

Α π ο φ α σ ί ζ ο υ μ ε

την απόρριψη της από 8.07.2015 και με αριθ. πρωτ./8-07-2015 ενδικοφανούς προσφυγής της προσφεύγουσας του με Α.Φ.Μ. : κατά των με αριθ./13-02-2012 και/13-02-2012 Αποφάσεων Επιβολής Προστίμου Κ.Β.Σ. (π.δ. 186/92) του Προϊσταμένου της Δ.Ο.Υ. Νίκαιας, με τις οποίες επιβλήθηκε πρόστιμο σε βάρος της ομόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία: «.....» και Α.Φ.Μ.:....., για τις διαχειριστικές περιόδους από 01/01/2000 μέχρι 31/12/2000 και από 01/01/2001 μέχρι 31/12/2001 αντιστοίχως .

Εντελλόμεθα όπως αρμόδιο όργανο κοινοποιήσει με τη νόμιμη διαδικασία την παρούσα απόφαση στον υπόχρεο.

**Ακριβές Αντίγραφο
Η υπάλληλος του Τμήματος
Διοικητικής Υποστήριξης**

ΜΕ ΕΝΤΟΛΗ ΤΟΥ ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΥ
ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΔΙΑΦΟΡΩΝ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΥΠΟΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ
ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ
α.α.
ΣΤΑΥΡΙΔΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

Σ η μ ε ί ω σ η : Κατά της απόφασης αυτής επιτρέπεται η άσκηση προσφυγής ενώπιον των αρμόδιων Διοικητικών Δικαστηρίων εντός τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίησή της με υποχρέωση, επί ποινή απαραδέκτου άσκησης της προσφυγής, επίδοσης επικυρωμένου αντιγράφου αυτής στην Υπηρεσία μας εντός είκοσι (20) ημερών από τη λήξη της προθεσμίας για την άσκησή της (άρθ. 126 ν. 2717/99).